

法北
实大[®] pkulaw.cn

中国法律资源阅读检索系统

互联网+法律实务的思考

北大法律信息网©组编

北大法律信息网文粹(2015—2016)

Internet + Legal Practice
Chinalawinfo Digest (2015-2016)



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

互联网+法律实务 的思考

北大法律信息网文粹(2015—2016)

Internet + Legal Practice

Chinalawinfo Digest (2015-2016)

北大法律信息网◎组编



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

图书在版编目(CIP)数据

互联网+法律实务的思考:北大法律信息网文粹:2015—2016/北大法律信息网组编. —北京:北京大学出版社,2016.8

ISBN 978-7-301-27374-6

I. ①互… II. ①北… III. ①法律—中国—文集 IV. ①D920.4-53

中国版本图书馆CIP数据核字(2016)第179467号

- 书 名** 互联网+法律实务的思考——北大法律信息网文粹(2015—2016)
Hulianwang + Falü Shiwu de Sikao——Beida Falü Xinxiwang Wencui (2015—2016)
- 著作责任者** 北大法律信息网 组编
- 责任编辑** 王建君
- 标准书号** ISBN 978-7-301-27374-6
- 出版发行** 北京大学出版社
- 地 址** 北京市海淀区成府路205号 100871
- 网 址** <http://www.pup.cn> <http://www.yandayuanzhao.com>
- 电子信箱** yandayuanzhao@163.com
- 新浪微博** @北京大学出版社 @北大出版社燕大元照法律图书
- 电 话** 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62117788
- 印 刷 者** 北京大学印刷厂
- 经 销 者** 新华书店
- 730毫米×980毫米 16开本 24.75印张 454千字
2016年8月第1版 2016年8月第1次印刷
- 定 价** 58.00元

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究

举报电话:010-62752024 电子信箱:fd@pup.pku.edu.cn

图书如有印装质量问题,请与出版部联系,电话:010-62756370

北大法律信息网编辑委员会

委 员

(按拼音顺序)

陈端洪	陈兴良	龚刃韧
巩献田	贺卫方	姜明安
强世功	梁根林	刘凯湘
莫纪宏	潘剑锋	钱明星
饶戈平	邵景春	孙长永
汪建成	汪 劲	王 磊
王锡锌	吴庆宝	湛中乐
张 平	张 骐	张守文
郑胜利	周旺生	朱苏力

北大法律信息网编辑部

主 编：郭 叶

副 主 编：刘馨宇

编 辑：孙 妹 刘春梅 杨亚卓 张文硕

编写说明

近年来,随着互联网技术以及移动通信技术的广泛应用,移动互联网正在塑造全新的社会生活形态。据中国互联网络信息中心(CNNIC)测算,截至2015年12月,中国网民数量达到6.88亿,互联网普及率为50.3%。其中手机网民规模达6.20亿。2015年“互联网+”上升为国家战略,“互联网+”正在渗透并影响各行各业的发展,法律行业亦不例外。

《北大法律信息网文粹》(以下简称《文粹》)创办于2013年10月,定位为网络原创法学文章的集结地,将网络法学文章纸质化。自创办以来已出版《责任高于热爱》《专业源于热爱》《信念超越热爱》三部热爱系列丛书,书籍出版后受到法律实务界及学术界的广泛关注。非常感谢北大法律信息网诸多作者以及北大出版社的鼎力相助,也特别感谢广大读者对《文粹》给予的好评。没有你们的支持,就没有《文粹》的今天。

2016年《文粹》在书籍定位及栏目上做了调整,新推出了“大数据分析”“互联网+法律”栏目。数据是现在以及未来社会的重要资源,大数据之父维克托·迈尔·舍恩伯格认为,大数据的核心是预测,而实现预测的途径是通过挖掘不同变量间的相关关系,揭示数据背后的隐性知识。法律大数据的数据分析是通过收集大量的法律数据,进行数据筛选、统计分析、归纳整理,进而挖掘出隐藏在数据背后的司法规律。希望本书的三篇大数据分析报告可以为您带来更多的启示和思考。“互联网+”对法律行业的发展有巨大推动作用的同时也带来了诸多实务问题,本书“互联网+法律”栏目的七篇文章从不同领域、不同角度探讨了相关的法律问题。

《文粹》将持续出版,希望广大优秀作者和忠实读者一如既往地支持,我们将努力把《文粹》打造成业内一流的网络文章出版物。由于目前仍处于初始阶段,存在诸多不足之处,还请专业人士及广大法律爱好者为我们提供宝贵意见,以便我们及时

改进和完善,在此深表感谢!

2014年12月18日,北大法律信息网开通了微信公众号(pkulawinfo),主要推送内容包括最新立法解读、热点案例评析、实务系列文章、学术前沿文章、期刊要目速递等,欢迎关注并提出宝贵建议。随着移动互联网尤其是微信以及微信公众号的快速发展,内容原创者们的春天已到来。互联网的开放性与对等性使我们每天可以接触到大量信息,如何甄别有效信息,建立起自己的知识体系,不为海量信息所累,相信是很多人的期望与心声。从事法律信息行业的我们,也在思考与探索,希望能够为大家提供更加实用、有价值的内容。同时我们热忱欢迎广大实务界及学术界人士加入北大法律信息网的作者队伍中来,我们愿与您一同打造更多精品原创内容,通过网络平台、新媒体平台及纸刊平台多渠道推广,让更多业内人士听到您的声音。

需要感谢的人很多,感谢多年来一直支持北大法律信息网的众多优秀作者,感谢北大出版社蒋浩副总编的大力推动,感谢陆建华编辑、王建君编辑的细致工作,也感谢所有为本书出版工作默默付出的工作人员,努力与执著终将硕果累累。

欢迎登录“北大法律信息网”及“北大法宝”数据库查看更多精彩内容!

北大法律信息网
2016年6月

目 录

■ 大数据分析

2015 年度民商事指导性案例司法应用报告 北大法律

信息网指导案例研究组 3

2015 年度最高人民法院涉房地产纠纷案件大数据

分析报告 律行天下律师团队 36

上海市专利侵权案件数据分析报告 高荣英 53

■ 互联网 + 法律

电子商务立法与电子商务治理相关问题探讨 阿拉木斯 75

现实与未来:公证在“互联网+”下的发展趋势探讨 张鸣 89

P2P 网贷中投资者权利的民事司法救济 陈北元 孙裕广 100

合理使用研究的主题变迁

——基于 SSCI 与 CSSCI 期刊论文的分析 曹明 109

虚拟财产之刑事占有新论 董磊 132

企业互联网域名的法律风险管控 倪世钧 143

我国涉电子交易合同纠纷案件情况分析 & 诉讼策略 简映 王涛 153

■ 焦点法谈

民法典中离婚制度的构建与完善 王礼仁 163

最高人民法院指导性案例的法经济学浅析 孙瑞玺 176

- 论我国宪法共识及其概念化表达 蒋清华 188
- 绑架罪加重构成争议问题的再探讨
——以《刑法修正案(九)》第14条为切入点 尹娅莲 何开亮 200
- “可怜”的(法院)司法?
——解读左卫民等的《中国基层纠纷解决研究》 蒋志如 212
- 律师政治家理想及其实践智慧探微
——评《迷失的律师:法律职业理想的衰落》 张建 230
- 实务探讨
- 《物权法解释(一)》综合性理解与适用 师安宁 247
- 证券短线交易监管:纯案例视角的法律解读 邱永红 278
- 社会保险争议若干问题辨析
——以用人单位与劳动者之间的纠纷为视角 俞肃平 凌怡然 302
- 办理强制执行公证后能否直接提起诉讼相关实务问题研究 刘光祥 318
- 警惕信贷格式合同填制的八大操作风险 陈福录 326
- 占有在左、善意取得在右
——兼评连某诉臧某排除妨害纠纷案 王冠华 336
- 《北大法律信息网文粹》稿约 345
- 北大法宝引证码说明 349
- 本书法学文献与北大法宝引证码对照索引表 355
- 本书所引用法律规范性文件与北大法宝引证码对照表 359
- 本书所引用司法案例与北大法宝引证码对照索引表 373
- 本书所引用法学论文与北大法宝引证码对照索引表 379

CONTENTS

■ Big Data Analysis

Report on the Judicial Application of the Civil and Commercial Guiding Cases
(2015) [Guiding Case Research Team of Chinalawinfo. com] 3

Big Data Analysis Report on the Real Estate-related Cases Heard by the SPP
(2015) [Lawyer Team of the Lawyers' World] 36

Data Analysis Report on the Patent Infringement Cases in Shanghai
[Gao Rongying] 53

■ Internet + Law

Discussions on Issues concerning Legislation and Governance of the E-commerce
[A Lamusi] 75

Reality and Future: Discussions on the Developmental Tendency of Notarization
under “Internet +” [Zhang Ming] 89

Civil Judicial Remedies for Investors in the P2P Online Lending
[Chen Beiyuan & Sun Yuguang] 100

The Changing of Subjects of the Study on the Reasonable Use
—Analysis Based on the Papers in the SSCI and the CSSCI [Cao Ming] 109

New Views on Criminal Possession of Virtual Property [Dong Lei] 132

Legal Risk Control of Corporate Internet Domain Names [Ni Shijun] 143

Analysis on Cases Involving Disputes over Electronic Transaction Contracts in
China and Litigation Strategy [Jian Ying, Wang Tao] 153

▪ Legal Issues in Focus

Construction and Perfection of the Divorce System in Civil Code [Wang Liren] 163

Brief Economic Analysis of Law on Guiding Cases Issued by the Supreme People's
Court [Sun Ruixi] 176

Consensus on the Constitution and Its Conceptual Expression in China
[Jiang Qinghua] 188

Further Discussion on Issues about the Aggravating Constitution of Kidnapping
—Taking Article 14 of the Criminal Law (Amendment) (IX) as the Entry Point
[Yin Yalian, He Kailiang] 200

“Poor” (Court) Justice? —Interpretation of the Study on Resolving Grassroots
Disputes in China by Zuo Weimin et al. [Jiang Zhiru] 212

Analysis on the Politician Ideal and Practice Wisdom of Lawyers—Comments on
“The Lost Lawyers: Decline of the Legal Professional Ideal ” [Zhang Jian] 230

▪ Issues in Practice

Comprehensive Understanding and Application of the Interpretation I on the
Property Law [Shi Anning] 247

Supervision over the Short-Swing Trading: Legal Analysis from the Angle of Cases
[Qiu Yonghong] 278

Analysis on Several Issues on Social Insurance Disputes— From the Perspective of
Disputes between Employers and Employees [Yu Suping, Ling Yiran] 302

Study on Practical Issues on Whether a Lawsuit Can be Directly Filed after the
Notarization of an Enforceable Obligation [Liu Guangxiang] 318

Be Vigilant to Eight Operational Risks in Completing Standard Credit Contracts

[Chen Fulu]	326
Occupation and Bona Fide Acquisition—Comments on Lian v. Zang (Dispute over Removal of Obstacles) [Wang Guanhua]	336
Chinalawinfo Digest Submission Guidelines	345
Citing to Chinalawinfo-Explanation of CLI Codes	349
Index of CLI Codes for Legal Academic Papers Cited in this Publication	355
Index of CLI Codes for Legal and Regulatory Documents Cited in this Book	359
Index of CLI Codes for Judicial Cases Cited in this Book	373
Index of CLI Codes for Legal Academic Papers Cited in this Book	379

大数据分析

2015 年度民商事指导性案例司法应用报告

北大法律信息网指导案例研究组*

摘要:指导性案例的司法应用,日渐成为理论界和实务界人士共同关注的热点。本报告拟从裁判文书的角度出发,针对最高人民法院发布的 35 个民商事指导性案例,以“北大法宝—司法案例库”中的数据作为研究对象,在介绍民商事指导性案例发布规律及发布特点的基础上,从不同角度,深入剖析其司法应用的特点和规律,进而探讨其在司法应用中存在的问题和相关的完善建议。值得一提的是,本报告专门针对司法应用频率最高的 24 号指导性案例进行了深入的调研与分析,以期为我国指导性案例的司法应用提供一定的参考价值。

关键词:案例指导制度 民商事指导性案例 司法应用

截至 2016 年 2 月 16 日,最高人民法院共发布了 35 个民商事指导性案例,其中,涉及知识产权的共有 9 个。经研究人员分析裁判文书发现,在这些指导性案例中,已被应用于司法实践的指导性案例共有 17 个,尚未被应用于司法实践的指导性案例共有 18 个,其中,应用频率最高的是指导案例 24 号,高达 133 次;而援引民商事指导性案例的案例,即应用案例,共有 293 个,这些应用案例主要集中在山东省、浙江

收稿日期:2016-3-29

* 北大法律信息网指导性案例研究组成员:张洋、孙妹、张文硕。张洋,女,河北省沧州市人,北大法律信息网编辑,硕士学位;孙妹,女,河北省衡水市人,北大法律信息网编辑,硕士学位;张文硕,辽宁省沈阳市人,北大法律信息网编辑,硕士学位。感谢北大法学院张骥教授及北大法律信息网郭叶主编对本文的指导。

省和广东省等地,且以基层和中级人民法院的初审和终审程序为主。

本报告最突出的特色和亮点在于对指导案例24号“荣宝英诉王阳、永诚财产保险股份有限公司江阴支公司机动车交通事故责任纠纷案”的实体应用进行了尝试性调研。经调研和分析,发现其应用呈现出如下规律和趋势:①诉讼标的以交通事故侵权法律关系为主但又不限于此;②受害人呈现出多样化,电动车驾驶人成为新型受害人;③交通事故责任认定是不是判断受害人过错的依据尚不确定;④受害人特殊体质导致损害结果的多样化;⑤外伤参与度在交通事故纠纷案件中失去了地位;⑥应用案例的裁判理由在分析因果关系的基础上,有直接引述指导案例24号的倾向;⑦应用案例的裁判依据不一定会援引指导案例24号的相关法条;⑧应用案例的裁判结果以参照为主,不作回应的情况有望得到改善。

另外,本报告还有如下几个特色:①应用情况分析,分别从整体应用、个案应用和案由分布三个角度进行了调研和统计;②应用案例与指导性案例对比分析,着重从地域分布角度作了剖析;③应用表述,主要是针对表述所涉及的六要素和主导模式作了更加细致的梳理;④应用结果,重点介绍了法官主动援引和被动援引的最终参照情况以及参照标准。

引 言

随着我国司法改革的不断推进,中国特色的案例指导制度已逐步确立。截至2016年2月,最高人民法院不仅先后出台了一系列有关案例指导制度的规范性文件^{〔1〕},还据此发布了多批指导性案例,其中,民商事指导性案例共有35个。为了深入了解这些民事指导性案例的具体发布和应用情况,本报告拟从裁判文书的角度出发,以“北大法宝——司法案例库”中的数据作为研究对象,展开深入讨论和分析。

一、民商事指导性案例的发布情况

截至目前,最高人民法院已陆续发布了十一批共56个指导性案例,其中,民商事指导性案例共有35个,下面本报告将针对这35个民商事指导性案例,从不同角

〔1〕 参见《最高人民法院关于案例指导工作的规定》,载北大法宝:法律法规库(<http://www.pkulaw.cn/fbm/>),【法宝引证码】CLI.3.143870,访问日期:2016年2月16日;《〈最高人民法院关于案例指导工作的规定〉实施细则》,载北大法宝:法律法规库(<http://www.pkulaw.cn/fbm/>),【法宝引证码】CLI.3.249447,访问日期:2016年2月16日。

度,通过图表对比的方式,对其发布规律和特点作如下分析。

(一) 发布规律

1. 发布日期不固定但发布频率相对稳定

根据图1中的发布日期折线图可以看出,在最高人民法院发布的十一批指导性案例中,只有一批没有涉及民商事领域,即第九批,除此以外,其余每批指导性案例均涉及民商事领域。由于每批指导性案例的具体发布日期并未固定下来,所以涉及民商事领域的这35个指导性案例的具体发布日期也不固定,不过,通过分析图1可以发现,尽管其发布日期不固定,但是其每年的发布频率却相对稳定,即每年至少发布两次。

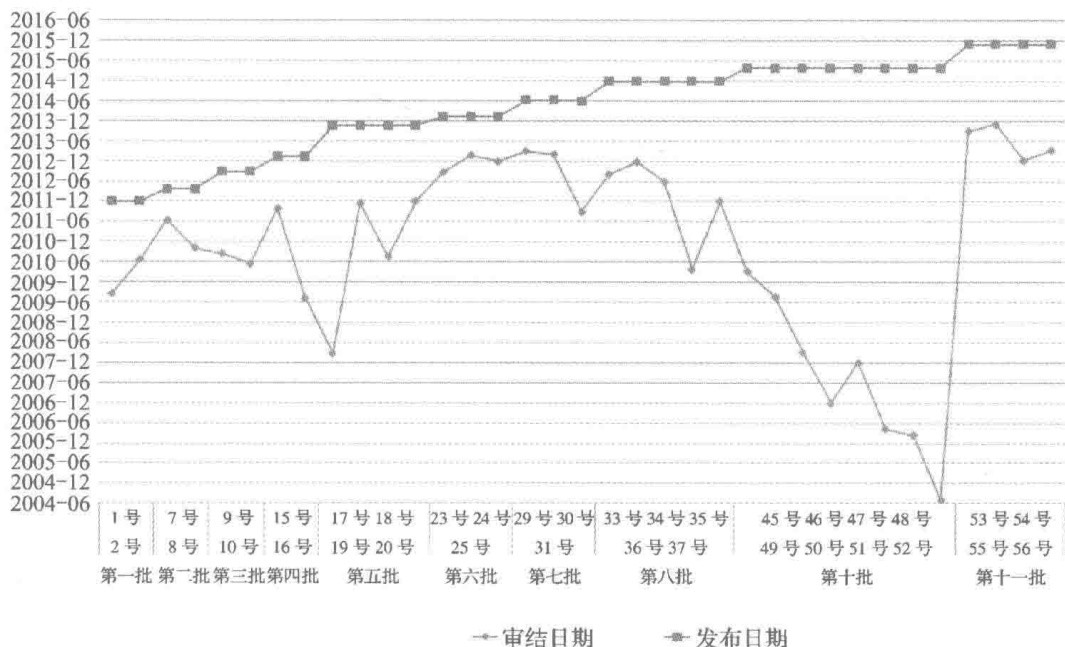


图1 民商事指导性案例的发布情况

2. 发布数量呈上升趋势

图1显示,在最高人民法院发布的前四批指导性案例中,每批仅包含2个民商事案例,而之后,除第九批以外,从第五批到第十一批涉及民商事领域的指导性案例逐渐增多,其数量分别为3—8个不等。由此,可以得出一个结论:最高人民法院发布的民商事指导性案例的数量呈现上升趋势。

3. 审结日期主要集中在2009—2013年

根据图1中的审结日期折线图不难看出,审结日期为2009年以前的民商事指导性案例数量比较少,仅有7个,所占比例约为20%;其余的28个民商事指导性案